

法学硕士考研

全攻略



宪法与 行政法学

法学考研网 主编

★★★★★ “复习提示”

——考点精选荟萃、应试方向指导

★★★★★ “重点精解”

——图表一一解答、清晰简明实用

★★★★★ “论文导读”

——剖析理论热点、精解争议焦点

★★★★★ “实战演练”

——名校真题再现、考前模拟自测

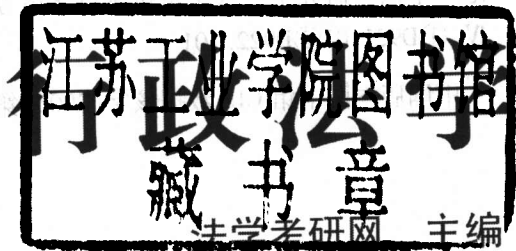
攻略在手，考研无忧！

中国法制出版社

法学硕士考研 全攻略



宪法与



编委会成员：(以姓氏拼音为序)

曹 炜 戴剑飞 邓修竹 杜 宁 高 媛
胡安金 胡超宏 李 强 刘 炘 卢文海
吕 昊 毛乃纯 齐 心 沈 磊 田 琳
王 竹 邬乃瑾 杨 光 姚 飞 周云涛

中国法制出版社

责任编辑:罗莱娜

图书在版编目(CIP)数据

宪法与行政法学/法学考研网编. —北京:中国法制出版社,2006. 6

(法学硕士考研全攻略丛书)

ISBN 7 - 80226 - 268 - 2

I. 宪... II. 法... III. ①宪法 - 法的理论 - 中国 - 研究生 - 入学考试 - 自学参考资料②行政法 - 法的理论 - 中国 - 研究生 - 入学考试 - 自学参考资料
IV. ①D921. 01②D922. 101

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2006)第 064423 号

法学硕士考研全攻略

宪法与行政法学

XIANFA YU XINGZHENGFA XUE

经销/新华书店

印刷/三河市紫恒印装有限公司

开本/880 × 1230 毫米 32

印张/ 15.375 字数/ 315 千

版次/2006 年 7 月第 1 版

2006 年 7 月印刷

中国法制出版社出版

书号 ISBN 7 - 80226 - 268 - 2

定价:25.00元

北京西单横二条 2 号 邮政编码 100031

传真:66031119

网址:<http://www.zgfs.com>

编辑部电话:66010493

市场营销部电话:66033393

邮购部电话:66033288

序

《法学硕士考研全攻略》系列丛书，是中国法学考研门户网站——“法学考研网”（www.fxky.com）在近三年针对数千名考生的精心辅导过程中，总结出了一套以“论文导读”为核心，以“重点精解”为主导的复习技巧，打破了此前一直被各辅导机构认为是无法进行的各校法学硕士考研专业课禁区。

能够考上法学院研究生的同学往往不仅具备扎实的基本功，更需要对学界的理论动向有较强的把握。能够在专业课中得到高分和那些能够最终获得公费的考生都读过大量的专业论文和学术专著，因此能够在笔试和面试中脱颖而出。掌握这种学术知识需要耗费考生大量宝贵的时间，而且在阅读范围选择上犯难，往往事半功倍。正是考虑到这一情况，我们组织相关专业的老师、博士进行学术攻关，针对各校法学硕士考研编写，分为“专题概述”、“论文一览”和“精华导读”三个小部分，通过介绍和导读学界近年来相关问题的重要论文，力求用最精简的篇幅，花费最短的时间，帮助考生最大限度的掌握法学考研层面所需的学术知识，为成功的迈进法学研究生殿堂服务。

“论文导读”更多侧重针对论述题、分析题和复试面试，同时培养考生的学术素养，贯穿于整个答题过程。与之相配合的，是专门针对简答题和名词解释题的“重点精解”部

分，这也是应试的基础，各校学者尽管观点有差异，但基础问题的认识基本都是一致的。从出题者的技术角度出发，结合各校历年真题，以本专业最可能出题的考点，进行了逐一解答，简洁实用。本系列丛书每章均设“复习提示”，简要指导考生本章的复习方向，“考点荟萃”栏目以应试的眼光将可能的考点一网打尽，“实战演练”部分分为“真题再现”和“模拟测试”，帮助考生进行全方位的复习自测。

需要提醒考生的是，本书的“论文导读”部分是通过重点论文进行导读来帮助考生理解和把握热点理论问题，限于篇幅，更多的考察热点、重点和难点都是直接通过“重点精解”的形式直接将应试性的内容编写的。由于法学界学术热点极高的时效性，“法学考研网”还将在每年12月份发布法学考研各专业“年度十大热门考点论文导读”进行增补。

此外，“法学考研网”还免费提供大量法学考研资料，提供各校法学考研全程辅导服务，在广大法学考研学子中享有崇高的声誉。这些信息包括各校法学考研历年试题、考研小词典、考研参考书信息、各校法学院信息及考研经验汇总。

扎实的基本功是法学考研成功的基础，独到的复习技巧是保证法学考研成功的秘诀。“一本攻略在手，法学考研无忧”。本套丛书将为您的法学考研之路增添胜利之翼，打开成功之门！

法学考研网《法学硕士考研全攻略》编委会

2006年7月

宪法学与行政法学复习指导

随着我国法治建设和依法行政的逐步推进，在近几年的法学考研中，选择宪法学与行政法学专业的考生不断增加。宪法学与行政法学专业的考研试题涉及中国宪法、外国宪法、行政法学、行政诉讼法学等诸多内容，出题范围广，难度也有不断加大的趋势，需要考生认真准备。

本书分为宪法学与行政法学两部分，其中宪法部分是按照宪法学基本原理、公民基本权利与义务和国家机构这样的体系安排的，并且把重点放在了宪法学基本原理部分，因为各个学校近几年的试题也主要集中在这一部分，本书也主要选取这方面的论文进行导读，包括宪法是什么法、宪法制定权、宪法解释、宪法修改、违宪审查制度等。当然，2004年宪法修改之后，人权、财产权、公共利益等也是热点问题，本书也做了重点论述，希望考生注意。传统宪法学教材中政治性内容占的比重较大，比如人民民主专政、政党、政协等，而近几年新编的教材中都淡化了这些内容，考试中也很少涉及这方面的试题，本书也就没有再专门论述，如果考生需要复习这部分内容，掌握教材上相关内容就足够了。外国宪法也是考试内容之一，虽然外国宪法内容繁杂，但是考试的重点一般是各国的违宪审查制度和权力分立体制，本书把这两部分内容融入相关部分进行了论述，而没有详细介绍其他内容，需要考生借助教材进行复习。

行政法内容非常广泛，并且可以说每一部分内容都是考点，对于考生来说难度不小，需要考生下大功夫来准备。但是在这些考点之中还有重点内容是经常出题的地方，比如行政法基本原则、行政行为总论、各种具体行政行为、行政程序的基本制度等，而

行政行为的效力、具体行政行为中的行政处罚、行政许可、行政强制以及行政指导等更是重中之重，考生要给予更多的关注。行政复议和行政诉讼是行政相对人获取救济的两个重要途径，也是考试的重点，并且，由于我国《行政诉讼法》制定于上个世纪的八十年代末，受到当时的法学理论发展及各种社会因素、政治因素的限制，整体诉讼制度的设计必然存在着一定的问题和缺陷，这些问题在随后的诉讼实务中逐渐凸现出来，全国人大已将《行政诉讼法》的修改列入了立法规划之中，在这样的背景下，行政诉讼法的相关内容必然成为考试的重点，考生要掌握如行政诉讼的受案范围、原告资格、举证责任、法律适用、判决种类等重点内容，并依据相关原理把握改革的方向，以便应对考试中可能出现的论述题。另外，2004年的宪法修正案中也涉及到了征用、补偿等内容，这些内容都是热点问题，考生要重点关注。

目 录

宪法学与行政法学复习指导	(1)
--------------------	-----

上编 宪法学

第一章 宪法基础理论	(3)
一、重点精解	(3)
重点一:宪法的地位	(3)
重点二:宪法的分类	(5)
重点三:宪法基本原则	(8)
重点四:宪法与宪政	(10)
重点五:宪法的发展趋势	(12)
重点六:我国现行宪法的修改	(12)
二、论文导读	(14)
宪法是什么法	(14)
三、实战演练	(17)
真题再现	(17)
模拟测试	(17)
第二章 宪法的制定与宪法渊源	(21)

一、重点精解	(21)
重点一:宪法制定权的相关问题	(21)
重点二:制宪权的界限	(22)
重点三:宪法制定程序	(22)
重点四:宪法渊源	(23)
重点五:宪法与国际条约的关系	(24)
二、论文导读	(25)
制宪权的几个问题	(25)
三、实战演练	(29)
真题再现	(29)
模拟测试	(29)
第三章 宪法结构与宪法规范	(33)
一、重点精解	(33)
重点一:宪法序言的效力	(33)
重点二:宪法规范的特点	(34)
重点三:宪法规范的逻辑结构	(35)
重点四:宪法规范的效力	(35)
重点五:宪法关系	(36)
二、实战演练	(37)
真题再现	(37)
模拟测试	(37)
第四章 宪法解释	(41)
一、重点精解	(41)
重点一:宪法解释的性质	(41)
重点二:宪法解释的主体	(42)
重点三:宪法解释的功能	(42)
重点四:宪法解释的界限	(43)
重点五:我国的宪法解释机关	(43)
二、论文导读	(44)

宪法解释的几个问题	(44)
三、实战演练	(48)
真题再现	(48)
模拟测试	(49)
第五章 宪法修改	(53)
一、重点精解	(53)
重点一:宪法修改的必要性	(53)
重点二:宪法修改的限制	(53)
重点三:宪法修改方式	(55)
重点四:宪法修改程序	(56)
二、论文导读	(56)
宪法修正案	(56)
三、实战演练	(60)
真题再现	(60)
模拟测试	(60)
第六章 违宪审查	(63)
一、重点精解	(63)
重点一:违宪与违法的区别	(63)
重点二:违宪审查及相关概念	(63)
重点三:违宪审查的基本功能	(64)
重点四:违宪审查的类型	(65)
重点五:中国的违宪审查制度	(67)
二、论文导读	(69)
两种主要的违宪审查制度	(69)
三、实战演练	(73)
真题再现	(73)
模拟测试	(73)
第七章 公民基本权利的一般理论	(77)
一、重点精解	(77)

重点一:人权与基本权利的区别	(77)
重点二:基本权利的基本性质	(77)
重点三:基本权利的主体	(78)
重点四:基本权利的保障方式	(78)
重点五:基本权利的界限	(79)
重点六:基本权利的私人间效力	(79)
重点七:我国公民基本权利和义务的特点	(80)
二、论文导读	(81)
导读一:公共利益问题	(81)
导读二:“国家尊重和保障人权”条款	(86)
导读三:基本权利的性质	(90)
三、实战演练	(93)
真题再现	(93)
模拟测试	(93)
第八章 公民基本权利分论	(99)
一、重点精解	(99)
重点一:形式上的平等和实质上的平等	(99)
重点二:法律适用的平等与法律内容的平等	(100)
重点三:平等权的内容	(100)
重点四:政治权利的宪法意义	(100)
重点五:选举权的性质	(101)
重点六:言论自由的功能	(102)
重点七:表达自由的界限	(102)
重点八:宗教信仰自由	(103)
重点九:财产权的相关问题	(104)
重点十:受教育权的相关问题	(105)
二、论文导读	(105)
导读一:政教分离原则与宗教信仰自由	(105)
导读二:宪法中关于公共财产和私有财产的保护	(109)

三、实战演练	(113)
真题再现	(113)
模拟测试	(113)
第九章 选举制度与政党制度	(117)
一、重点精解	(117)
重点一:选举制度的基本功能	(117)
重点二:选举制度的体制	(117)
重点三:选举制度的基本原则	(118)
重点四:罢免制度的理论基础	(120)
重点五:我国的政党制度	(120)
二、实战演练	(121)
真题再现	(121)
模拟测试	(122)
第十章 中央国家机关	(125)
一、重点精解	(125)
重点一:行政机关的类型	(125)
重点二:美国总统的弹劾程序	(127)
重点三:全国人大、全国人大常委会、全国人大 专门委员会的职权	(128)
重点四:总理负责制	(129)
二、实战演练	(130)
真题再现	(130)
模拟测试	(130)
第十一章 地方国家机关	(133)
一、重点精解	(133)
重点一:国家结构形式	(133)
重点二:中央与特别行政区的关系	(134)
重点三:特别行政区与一般行政区的关系	(135)
重点四:特别行政区基本法的解释权和修改权	(136)

重点五:特别行政区的政权体制	(136)
二、实战演练	(138)
真题再现	(138)
模拟测试	(138)
第十二章 审判机关和检察机关	(141)
一、重点精解	(141)
审判权的界限	(141)
二、实战演练	(141)
真题再现	(141)
模拟测试	(142)

下编 行政法学

第一章 行政法概述	(145)
一、重点精解	(145)
重点一:行政的种类	(145)
重点二:行政法的法源	(146)
重点三:行政法与宪法	(148)
重点四:中国行政法与 WTO	(148)
重点五:中国行政法学的主要流派	(149)
二、论文导读	(151)
依法行政	(151)
三、实战演练	(156)
真题再现	(156)
模拟测试	(156)
第二章 行政法的基本原则	(159)
一、重点精解	(159)
重点一:行政合法性原则	(159)

重点二:行政合理性原则	(160)
重点三:行政公开原则	(162)
重点四:法律优先原则	(163)
二、论文导读	(163)
导读一:信赖保护原则	(163)
导读二:行政公开原则	(168)
三、实战演练	(173)
真题再现	(173)
模拟测试	(173)
第三章 行政法律关系	(177)
一、重点精解	(177)
重点一:行政法律关系的主体	(177)
重点二:行政法律关系的客体	(182)
重点三:行政法律关系的发生消灭	(182)
二、实战演练	(183)
真题再现	(183)
模拟测试	(183)
第四章 行政主体与行政相对人	(187)
一、重点精解	(187)
重点一:行政组织	(187)
重点二:行政主体的分类	(189)
重点三:行政主体的资格	(190)
重点四:行政主体间的职务关系	(191)
重点五:行政机关	(193)
重点六:行政法制监督	(195)
二、实战演练:	(195)
真题再现	(195)
模拟测试	(196)
第五章 行政行为概述	(199)

一、重点精解	(199)
重点一:行政行为的概念与特征	(199)
重点二:行政行为的构成要件及合法要件	(202)
重点三:行政行为的效力	(203)
重点四:行政行为的无效、撤销与废止	(205)
二、论文导读	(206)
导读一:行政行为的分类	(206)
导读二:行政裁量	(211)
三、实战演练	(215)
真题再现	(215)
模拟测试	(215)
第六章 抽象行政行为	(219)
一、重点精解	(219)
重点一:抽象行政行为的特征	(219)
重点二:行政立法程序	(220)
重点三:行政立法行为	(222)
重点四:其他规范性文件	(224)
二、实战演练	(226)
真题再现	(226)
模拟测试	(226)
第七章 依申请行政行为	(229)
一、重点精解	(229)
重点一:行政给付	(229)
重点二:行政确认	(230)
重点三:行政裁决	(231)
二、实战演练	(233)
真题再现	(233)
模拟测试	(233)
第八章 行政许可	(237)

一、重点精解	(237)
重点一:行政许可的分类	(237)
重点二:行政许可程序	(240)
重点三:行政许可原则	(243)
二、实战演练	(244)
真题再现	(244)
模拟测试	(244)
第九章 依职权行政行为	(247)
一、重点精解	(247)
重点一:行政规划	(247)
重点二:行政征收	(249)
二、实战演练	(250)
真题再现	(250)
模拟测试	(251)
第十章 行政处罚	(255)
一、重点精解	(255)
重点一:行政处罚的种类	(255)
重点二:行政处罚的原则	(257)
重点三:一般程序	(261)
重点四:听证程序	(264)
重点五:执行程序	(266)
二、实战演练:	(267)
真题再现	(267)
模拟测试	(267)
第十一章 行政强制	(271)
一、重点精解	(271)
重点一:行政强制措施与行政强制执行	(271)
重点二:即时强制	(273)
重点三:行政强制的原则	(274)

二、论文导读	(275)
行政强制执行的模式	(275)
三、实战演练	(278)
真题再现	(278)
模拟测试	(278)
第十二章 行政主体实施的其他行为	(281)
一、重点精解	(281)
重点一:行政指导的概念与特征	(281)
重点二:行政指导的原则	(282)
重点三:行政合同的概念与特征	(283)
重点四:行政合同的实施	(284)
重点五:行政事实行为	(288)
重点六:行政法律行为与行政事实行为	(289)
二、论文导读	(290)
行政指导行为	(290)
三、实战演练	(294)
真题再现	(294)
模拟测试	(294)
第十三章 行政程序	(297)
一、重点精解	(297)
重点一:行政程序的意义	(297)
重点二:行政程序的设定	(298)
重点三:行政程序体系	(299)
重点四:听证制度	(301)
重点五:仲裁分离制度	(302)
重点六:说明理由制度	(303)
二、实战演练:	(304)
真题再现	(304)
模拟测试	(305)